



RESUMEN

La Infracción del adolescente es un fenómeno universal, la Constitución del 2008 establece un régimen especial de juzgamiento de estos individuos que trasgreden las normas sociales. El Código de la Niñez y Adolescencia establece que los adolescentes son penalmente inimputables por su responsabilidad, no se les aplicara las sanciones establecidas en las leyes penales y en virtud del principio de inimputabilidad no pueden ser juzgados por ninguna autoridad ordinaria sino por un régimen especial y sino sometidos a medidas socioeducativas. Cabe mencionar los factores que influyen en los cambios de conducta ya sea por el maltrato en su entorno familiar, tanto físico, psicológico y sexual, o el maltrato de la sociedad en el que se desenvuelve el adolescente tornado la conducta delictiva del menor aunque antisocial en una conducta irregular y la necesidad de una rigurosa aplicación de las medidas socioeducativas.

PALABRAS CLAVES:

Infractor

Trastorno

Responsabilidad

Inimputables

Capacidad



INDICE

- I. DATOS INFORMATIVOS
- II. INTRODUCCIÓN
- III. DELIMITACION Y ORIENTACION DEL CONTENIDO DE LA INVESTIGACION
- IV. IMPORTANCIA
- V. JUSTIFICACIÓN
- VI. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA
- VII. OBJETIVO GENERAL
- VIII. OBJETIVOS ESPECÍFICOS
- IX. HIPOTESIS
- X. FUNDAMENTACIÓN TEORICA
 - 1. Menor Infractor
 - 2. Factores que inciden en la Infracción del Adolescente
 - 3. Trastornos perturbadores en la conducta en niños o adolescentes
 - 4. Trastorno de ansiedad generalizada en los adolescentes
 - 5. Trastorno obsesivo – compulsivo
 - 6. Fobias
 - 7. Fobia Social
 - 8. Responsabilidad Penal
 - 9. Juzgamiento del Adolescente
- XI. PROCEDIMIENTOS METODOLOGICOS
- XII. RECURSOS
- XIII. BIBLIOGRAFIA
- XIV. CRONOGRAMA



UNIVERSIDAD DE CUENCA

UNIVERSIDAD DE CUENCA

FACULTAD DE JURISPRUDENCIA Y CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES

ESCUELA DE DERECHO

**PROYECTO DE INVESTIGACION PREVIO A LA
OBTENCION DEL TITULO DE ABOGADO DE LOS
TRIBUNALES DE JUSTICIA DE LA REPUBLICA DEL
ECUADOR Y LICENCIADO EN CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES**

TEMA:

**"LA RESPONSABILIDAD DEL
ADOLESCENTE INFRACTOR"**

AUTOR:

VICTOR HUGO SARMIENTO GARZON

DIRECTOR:

DR. JOSE MONTALVO

Cuenca, Noviembre 2010

AUTOR:

VICTOR HUGO SARMIENTO GARZON



UNIVERSIDAD DE CUENCA

UNIVERSIDAD DE CUENCA

FACULTAD DE JURISPRUDENCIA Y CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES

ESCUELA DE DERECHO

PROYECTO DE INVESTIGACION PREVIO A LA
OBTENCION DEL TITULO DE ABOGADO DE LOS
TRIBUNALES DE JUSTICIA DE LA REPUBLICA DEL
ECUADOR Y LICENCIADO EN CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES

I. DATOS INFORMATIVOS

TEMA: "LA RESPONSABILIDAD DEL ADOLESCENTE INFRACTOR"

INVESTIGADOR: VICTOR HUGO SARMIENTO GARZÓN

DIRECTOR: DR. JOSE MONTALVO

"LA RESPONSABILIDAD DEL ADOLESCENTE INFRACTOR"

II. INTRODUCCION

La infracción del menor es un fenómeno universal que viene dándose desde el inicio de la humanidad en cualquier lugar del mundo sin que importe la clase social en el área urbana y rural pero especialmente en países subdesarrollados. Pues a lo largo de la historia se han cometido delitos, estos surgen en la sociedad por varias causas y razones entre las que sobresalen la lucha por la sobrevivencia y la reproducción del ser humano.

La Convención Internacional de Derechos del Menor establece que todos los países deben consagrar en su marco de leyes los derechos del menor. En nuestro país a más de los derechos de este grupo vulnerable consagrados en la Constitución establece un régimen especial para la protección de dichos derechos, además del juzgamiento de lo que el Código de la Niñez y Adolescencia establece para los adolescentes infractores, sujetos que han vulnerado las normas legales establecidas en una sociedad, pero estableciendo también no solo la responsabilidad del adolescente infractor sino también de los factores que influyen en los cambios de conducta, ya que los menores en muchos casos sufren maltratos, como el físico, psicológico, sexual,



UNIVERSIDAD DE CUENCA

entre otros; aspectos comunes de nuestra sociedad ecuatoriana especialmente la zona rural que son consecuencias de la migración, y otros que provienen como consecuencia de su padres y guardadores que están a cargo de su cuidado. Cabe mencionar también que la sociedad en sí, presenta situaciones que hacen que los menores se vuelvan en muchos casos infractores.

Pues haciendo un recuerdo de nuestra infancia algunos actos que son de la edad infantil, actos inocentes podrían pasar indetectables para la justicia, no así los mismos actos repetidos de nuestra infancia en la edad adulta pues serían contrario a las leyes y caerían en lo ilegal.

Cabe manifestar que la Constitución consagra como política adoptar medidas necesarias con el fin de evitar que los menores de edad contravengan la ley y sean víctimas de la delincuencia, drogas, migración, entre otros. A más de consagrar una justicia especializada para niños, niñas y adolescentes que tendrían como competencia la protección de derechos y de la responsabilidad del adolescente infractor.

Las normas que regulan la responsabilidad del adolescente infractor en nuestra legislación están consagradas en varias normas vigentes tales como la Constitución de la República, Código de la Niñez y Adolescencia y su reglamento, Código Civil, Código Penal y otras normas y reglamentos.

III. DELIMITACION Y ORIENTACION DEL CONTENIDO DE LA INVESTIGACION

Esta Investigación irá dirigida a determinar cuál es "La responsabilidad del Adolescente Infractor" en las partes que se refieren tanto a los factores, derechos y aplicación de las sanciones de este grupo vulnerable de la sociedad.

Además al analizar los antecedentes Psicológicos, Familiares y Sociales que predisponen la presencia de un grupo de menores que trasgreden las normas y alteran el orden social.

Considerando que el termino delito no puede ser aplicado a este grupo, pues en primer ámbito la ley considera que al actuar deliberadamente el menor son inimputables, lo que torna a la acción delictiva de los menores aunque anti-social en conducta irregular. Lo cual se da especial importancia a las causas que llevan a la comisión del acto, resumiéndose esta en la desorganización social, sin dejar a un lado factores personales familiares, psicológicos, ideológicos, religiosos, educativos, económicos, entre otros. Sin embargo el cambio de valores ético-sociales es más pronunciado cuando el hombre busca la comodidad material sumado la inestabilidad emocional en la adolescencia que la traducen con el uso de las drogas, la desertión del hogar y centros educativos, abandono de los padres, entre otros. Se podría decir que el



UNIVERSIDAD DE CUENCA

adolescente infractor para su adecuación dentro de la sociedad debería cumplir medidas y procedimientos que buscan la adaptación social, la cuya finalidad de las medidas debería ser el de difundir valores y de una adecuada educación.

Dándonos entonces la necesidad de conocer que tipos de delitos que comete el adolescente. Cuáles son los factores que inciden en la responsabilidad del adolescente. Cuál es el papel que juega la familia, la sociedad y estado en el entorno en el que desenvuelve los adolescentes.

IV. IMPORTANCIA

En América Latina la delincuencia ya no solo se arraiga en los adultos sino también en los adolescentes infractores. En el Ecuador el aumento de la delincuencia cometida por este grupo vulnerable de la sociedad ha aumentado considerablemente siendo protagonistas de una serie de delitos como sicariato, hurto, robo, estafas, violaciones entre otros, la ley los considera presuntamente incapaces al nivel de indicarlos como objetos de derecho, la simple expresión menor de edad implicaba ya una diferencia, por lo que los adolescentes son penalmente inimputables ni se les aplicara las leyes penales sino están regidos por una ley especial sometidos a medidas socio educativas. En cuestión a las niñas y los niños no están sometidos ni al juzgamiento ni a las medidas socioeducativas esto inspirado en el Derecho Internacional de protección a la infancia, por lo cual fue necesario crear un Derecho Penal paralelo, aplicable sólo a adolescentes que apunta a la reducción de las figuras delictivas: por una constatación empírica, los adolescentes realizan conductas desviadas de bagatela “propias de la edad” y segundo, existe una serie de delitos que no aplicables a los adolescentes como los cometidos por funcionarios públicos, obviamente porque no cumplen el requisito mínimo de la edad.

V. JUSTIFICACION

Los siguientes serán las normas por la que es necesario desarrollar esta investigación:

- a. Es necesario tener un estudio actualizado de causas y consecuencias de los actos de los adolescentes que infringen la ley.
- b. Es necesario buscar estrategias y emprender acciones tendientes a disminuir las estadísticas de casos de menores infractores. Por lo que este estudio acotará nuevas estrategias educativas, familiares y sociales, para lograr este propósito.
- c. Este análisis ayudará desde un perfil psicológico y familiar para favorecer acciones pisco-educativas para los adolescentes.



VI. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

Durante el desarrollo y auge de diferentes tipos de actos ilegales y que contravienen el orden social cometidos por los adolescentes, tales como el robo, asesinato, hurto, violación, tráfico de sustancias psicotrópicas, etc. La necesidad de una rigurosa aplicación de las medidas socio-educativas y la aplicación de una política gubernamental no solo de aplicación de leyes sino de ayuda a aquellos que por diferentes razones se desintegran de su seno familiar y social.

De acuerdo a la Fiscalía General del Estado en el 2008 hubo 5456 de hechos que presuntamente eran delitos cometidos por adolescentes, en el 2009 existieron 1053 y para abril de 2010 fueron 4094. Sin embargo el número de noticias que llegaron a ser instrucciones fiscales fue mucho menor: 1882 instrucciones fiscales en el 2008, 1769 en el año 2009 y 493 hasta abril de 2010. Relacionando con los delitos cometidos presuntamente por personas mayores de 18 años de edad, y de acuerdo a la información de la Fiscalía General en el 2008 se iniciaron 11755 instrucciones fiscales contra personas adultas, 13238 en el 2009 y a abril del 2010 se abrieron 3407 instrucciones fiscales. Es decir en el 2008 hubo aproximadamente seis veces más de casos de delitos presuntamente cometidos por adultos que por adolescentes, en el 2009 fue aproximadamente 7 veces más. En el 2010 a abril la diferencia fue de aproximadamente seis veces los delitos presuntamente cometidos por adultos. El número de dictámenes acusatorios es siempre menor con relación a instrucciones fiscales en el caso de adolescentes, en el 2008 fueron 1228, en el 2009 se disminuyó a 888 y hasta abril del 2010 fueron 276.

Es decir de acuerdo a la Fiscalía General del Estado, haciendo una relación directa y considerando que de acuerdo al artículo 343 del Código de Niñez y Adolescencia la instrucción no puede durar más de 45 días en los casos que puede aplicarse privación de la libertad y 30 días en el resto, existió presuntamente delito y responsabilidad en el 22,50% de noticias de hechos en el 2008, 84,33% en el 2009 y a abril del 2010 apenas en el 7,74%. Dirección Provincial del Consejo de la Judicatura de Azuay: en el Juzgado Primero de la Niñez y Adolescencia de Cuenca del 2008 al 23 de junio de 2010 se han ingresado 154 causas contra adolescentes. En el Juzgado Segundo de la Niñez y Adolescencia de Cuenca en el mismo periodo se han ingresado 150 causas. En el Juzgado Tercero de la Niñez y Adolescencia de Cuenca se han ingresado desde el 2008 hasta el 21 de junio de 2010, 123 causas.

La existencia de una necesaria y real aplicación de las medidas socio-educativa y no de implantación de una serie y rigurosas normas que no afecten



UNIVERSIDAD DE CUENCA

a los derechos de las niñas, niños y adolescentes consagrados en la constitución y demás ordenamiento jurídico ecuatoriano, evaluando la conducta de este grupo vulnerable con otros criterios que podrán enmarcarse en la gravedad del ilícito de que se trate. La calidad en que el adolescente participó en el hecho y el grado de ejecución de la infracción; La concurrencia de circunstancias atenuantes o agravantes de la responsabilidad criminal; La edad del adolescente infractor; La extensión del mal causado con la ejecución del delito, y la idoneidad de la sanción para fortalecer el respeto del adolescente por los derechos y libertades de las personas y sus necesidades de desarrollo e integración social”.

VII. OBJETIVO GENERAL

- Determinar las causas y motivos que conllevan a temprana edad a las niñas, niños y adolescentes a cometer delitos que vayan en contra de sí mismo y de la sociedad, así como de la mejor aplicación de las medidas socio-educativas para contrarrestar el problema..

Pues con el mejor desarrollo tanto de las políticas que lleva el Estado con este grupo vulnerable así como también de las metas trazadas en la Constitución y el Código de la niñez y adolescencia se podría dar mejor atención a este grupo de la sociedad, ya que en la actualidad son diferentes factores que afectan al desarrollo tanto individual o personal, ya sea por el maltrato en su entorno familiar por parte de sus padres maltrato que comprende en lo físico y psicológico o el maltrato de la sociedad en el que se desenvuelve la niña, el niño y adolescente.

VIII. OBJETIVOS ESPECIFICOS

- Proponer nuevas acciones legales y administrativas orientadas a definir y solucionar la situación física, psicológica, legal, familiar y social del niño, niña y adolescente infractor.
- Dar a conocer los factores que influyen y predisponen en los adolescentes infractores a cometer delitos pues entre las causas podrían estar los trastornos de órdenes psicológicos y familiares incluidos.
- Sugerir que las instituciones encargadas con el desarrollo de este sector de la sociedad vulnerable ejecuten las medidas propuestas tanto en el ordenamiento jurídico y en las políticas de cada organización de la sociedad, para proveer de atención personalizada y desarrollada de actividades educativas y recreativas de acuerdo con sus necesidades de desarrollo, así disminuir con su mejor aplicación los índices delincuenciales de los adolescentes.



IX. HIPOTESIS

- El adolescente infractor que goza de las medidas socio-educativas aprovecha positivamente este tipo de sanción para no volver a reincidir.
- Los adolescentes infractores que viven en conflictos familiares y sufren maltratos de diferente índole tienen la posibilidad de agravar los delitos y sufrir consecuencias en su salud mental a futuro.

X. FUNDAMENTACIÓN TEORICA

Menor Infractor

“El ser humano nace con un potencial psíquico que es genérico de la especie y que habitualmente se denomina instinto”¹

La convención de los Derechos de los Niños y Adolescentes establece cuando la conducta del menor está teniendo variaciones incorrectas en su comportamiento y que a la vez sin ser un delito o contravención denote peligrosidad y por consiguiente requiere la intervención del estado para la readaptación del menor.

Podemos decir que la adolescencia como la etapa de transición de la niñez adulta. Es la etapa en el que se producen modificaciones rápidas en el orden biológico y psicológico modificaciones de la personalidad del niño, como el desarrollo físico hacia la edad mayor, modificación del desarrollo de dependencia infantil, cambio de imagen, manifestación externa adaptativa, deseo sexual, falta de seguridad en si mismo, que son propias del adolescente infractor que son generadas por su entorno socio familiar que hacen posibles conductas desadaptadas que culminan en infracciones de la ley. Factores que inciden en familias conflictivas e inestables, extrema pobreza, incidencia de los medios de comunicación, carencias de programas juveniles en los centros educativos.

En cuanto al delito la mayoría de los tratadistas definen al delito como un acto antijurídico, típico y culpable. Para que una persona sea responsable es necesario que sea imputable y que haya actuado con conciencia y voluntad, solo el ser humano es sujeto activo del delito.

¹ Montaldo, ob. Cit., p. 12 Gambará, I., Los deficientes, Barcelona, Granada, s/f p. 61



UNIVERSIDAD DE CUENCA

Un delito en ocasiones puede ser cometido por varias personas que voluntariamente acuerdan en intervenir en la realización de actos dañosos, delito que fue ideado y planificado por otra persona.

Daniel Hugo D'Antonio manifiesta en cuanto a una disconformidad ocasional o accidental en cuanto a la conducta infanto juvenil "un gran número de menores que asumen en el transcurso del desarrollo, que todo ser humano se ve constreñido atravesar, conductas que aparecen narradas en la ley penal" además agrega "durante este periodo de inmadurez son frecuentes los pequeños hurtos, las lesiones o los daños; pero, sin embargo, dicho accionar por sí solo no determina la preocupación de la ley" además señala "el accionar del menor generalmente se agota con el resultado, no reconoce otras causas que la de su endeble personalidad ni se muestra como antecedente destacable por su influencia negativa"²

Partiendo de un principio rector del "Interés superior del Niño". Este principio que garantiza el ejercicio efectivo del conjunto de derechos, garantías, deberes y responsabilidades de niños, niñas y adolescentes, imponiendo a todas las autoridades administrativas y judiciales, y a las instituciones públicas y privadas, el deber de ajustar sus decisiones y acciones para su cumplimiento, este principio prevalece sobre todos los demás en cualquier circunstancia y frente a cualquier otro acto social.

En el Art. 41 del Código Penal ecuatoriano al hablar de participación hace una clasificación de los responsables de la infracción en autores, cómplices y encubridores. Nuestra ley al hablar de actos hace referencia tanto a acciones u omisiones que deben ser ejecutados con conciencia y voluntad para así atribuir responsabilidad al adolescente que cometió el acto.

Cometido el delito se investigara por la justicia en autores, cómplices, y encubridores, luego se determinara si actuó con conciencia y voluntad por que al tratarse de un menor de edad estamos frente a un individuo que no actuó en sus cabales tenemos entonces que es inimputable por tanto no hay responsabilidad

El Art. 10 del Código Penal Ecuatoriano manifiesta "Son infracciones los actos imputables sancionados por las leyes penales y se dividen en delitos y contravenciones según la naturaleza de la pena peculiar."

El Código de la Niñez y Adolescencia en su Art. 4 da la definición de niño, niña y adolescente; niño o niña es la persona que no ha cumplido doce años de edad. Adolescente es la persona de ambos sexos entre doce y dieciocho años de edad. Continúa en el Art. 5 ibidem sobre presunción de edad "cuando exista

² Daniel Hugo D'Antonio "El menor ante el delito" Editorial Astrea año 1978



UNIVERSIDAD DE CUENCA

duda sobre la edad de una persona, se presumirá que es niño o niña antes que adolescente; y que es adolescente, antes que mayor de dieciocho años.

Se entenderá que existe infracción cuando el menor realice un acto que se encuentre tipificado en las leyes penales, ningún menor podrá ser autor o participe de una infracción que no se encuentre tipificado en las leyes penales vigentes.

“La naturaleza del ser humano parece alcanzar entidad potencialmente criminosa y así se sostiene que el criminal manifiesta nuestros impulsos reprimidos, obteniéndose con el delito una satisfacción sustantiva”³

Los adolescentes infractores son personas que han cumplido doce años y son menores de dieciocho años de edad y que han cometido un ilícito, en virtud del principio de inimputabilidad no pueden ser juzgados por ninguna autoridad ordinaria. Para los efectos de la ley de menores se considera penalmente inimputable al menor de dieciocho quien estará sujeto a las medidas del código de la Niñez y Adolescencia.

La ley en Inglaterra; en relación a los crímenes la ley es estricta haciendo diferencia de edad y discreción. “El antiguo derecho sajón establecía los doce años como posible edad de la razón hasta los catorce años entraba en la “actas pubertatis próxima en la cual podía ser considerado o no de un delito de acuerdo con su capacidad personal, esta etapa era cuestionada pues no se sabía si llegaba a una edad de razón”⁴

Como vemos estos conceptos añadidos por el Código de la Niñez y Adolescencia replantea los términos comúnmente utilizados por los profesionales del Derecho como menor de edad generalizando a todas las personas que no han cumplido dieciocho años sin diferenciar si se trata de un niño, niña o adolescente.

La Constitución en su artículo 77 establece “En todo proceso penal en que se haya privado de la libertad a una persona, se observarán las siguientes garantías básicas: numeral 13. Para las adolescentes y los adolescentes infractores regirá un sistema proporcional a la infracción atribuida. El Estado determinará mediante ley sanciones privativas y no privativas de libertad. La privación de la libertad será establecida como último recurso, por el periodo mínimo necesario, y se llevará a cabo en establecimientos diferentes a los de personas adultas”.

Por lo que normas secundarias como el Código Civil establece que son personas que no tienen capacidad, pues lo entienden a los menores como

³ Sykes, Gresham M., El crimen y la sociedad, Bs. As., Paidós 1961, p. 7

⁴ Emilio García Méndez “Derechos de la Infancia Adolescencia en América Latina” 1994



UNIVERSIDAD DE CUENCA

personas incapaces en la que tienen derechos, pero no pueden contraer obligaciones, es decir no pueden contratar, pero si los adolescentes contratan van a contar con autorización de su representante o tutor cabe también manifestar que van a responder con su peculio personal

Art. 175 De la Constitución dice: La niñas, niños y adolescentes estarán sujetos a una legislación y a una administración de justicia especializada, así como a los operadores de justicia debidamente capacitados, que aplicaran los principios de la doctrina de protección integral. La administración de justicia especializada dividirá la competencia en protección de derechos y en responsabilidad de adolescentes infractores.

Asimismo está en relación con lo que establece el Art. 175 de la Constitución Política del Estado que indica que las niñas, niños y adolescentes estarán sujetos a una legislación y a una administración de justicia especializada, así como a operadores de justicia debidamente capacitados, que aplicarán los principios de la doctrina de protección integral. La administración de justicia especializada dividirá la competencia en protección de derechos y en responsabilidad de adolescentes infractores.

En el Art.66 del CNA manifiesta la "Responsabilidad de los niños, niñas y adolescentes.- los niños, niñas están exentos de responsabilidad jurídica. Por sus hechos y actos dañosos, responderán civilmente sus progenitores o guardadores en los casos y formas previstos en el Código Civil. Los adolescentes son responsables por sus actos jurídicos y hechos ilícitos, en los términos de este Código. Su responsabilidad Civil por los actos o contratos que celebren se hará efectiva sobre su peculio profesional o industrial o sobre los bienes de la asociación que representen de acuerdo con lo prevenido, en el artículo anterior según sea el caso" El Código de la Niñez y Adolescencia en su libro IV.- Se denomina "Responsabilidad del Adolescente Infractor". En este libro, consecuentes con el principio de que los adolescentes son sujetos de derechos, se reconoce sus responsabilidades cuando violan los derechos de otros. Esto implica que sean tratados igual que los adultos (inimputabilidad, otros jueces y otro trato cuando son considerados responsables). Se regula: a) Los principios, derechos y garantías en el Juzgamiento (Art. 305-322 del CNA). b) Las medidas cautelares (Art. 323-333 del CNA) c) Juzgamiento de infracciones. Sujetos procesales, etapas del procedimiento (Art. 334-368 del CNA). d) Las medidas socio-educativas (Art. 369-386 del CNA). e) La prevención de la infracción penal (Art. 387-389 del CNA)

Así mismo dentro de las disposiciones generales del Libro Cuarto del Código de la Niñez y Adolescencia establece en los artículos siguientes:

Art. 66 del CNA.- Responsabilidad de los niños, niñas y adolescentes.- Los niños y niñas están exentos de responsabilidad jurídica. Por sus hechos y actos

- 12 -

AUTOR:

VICTOR HUGO SARMIENTO GARZON



UNIVERSIDAD DE CUENCA

dañosos, responderán civilmente sus progenitores o guardadores en los casos y formas previstos en el Código Civil. Los adolescentes son responsables por sus actos jurídicos y hechos ilícitos, en los términos de este Código. Su responsabilidad civil por los actos o contratos que celebren se hará efectiva sobre su peculio profesional o industrial o sobre los bienes de la asociación que representen de acuerdo con lo prevenido en el artículo anterior, según sea el caso.

Art. 305 del CNA.- Inimputabilidad de los Adolescentes.- Los adolescentes son penalmente inimputables y, por tanto, no serán juzgados por jueces penales ordinarios ni se les aplicarán las sanciones previstas en las leyes penales.

Art. 306 del CNA.- Responsabilidad de los Adolescentes.- Los adolescentes que cometan infracciones tipificadas en la ley penal estarán sujetos a medidas socio-educativas por su responsabilidad de acuerdo con los preceptos del presente código.

Art. 307 del CNA.- Inimputabilidad y exención de responsabilidad de niños y niñas.- los niños y niñas son absolutamente inimputables y tampoco son responsables; por tanto, no están sujetos ni al juzgamiento ni a las medidas socio-educativas contempladas en este código. Si un niño o niña es sorprendido en casos en que pueda ser considerado de flagrancia según el artículo 326, será entregado a sus representantes legales y, de no tenerlos a una entidad de atención. Se prohíbe su detención e internación preventiva.

“Imputar significa atribuir a alguien algún delito, es entregar la responsabilidad del delito a su haber moral es endilgarle una responsabilidad. De ahí que no se puede imputar a un niño, adolescente, porque imputar es sinónimo de capacidad, dado que el código civil manifiesta que este grupo no son capaces.”⁵

Art. 309 del CNA.- Objetivos de la Investigación y determinación de la responsabilidad.- El proceso de juzgamiento, además de el grado de participación del adolescente en el hecho que se le acusa, tiene por finalidad investigar las circunstancias del hecho del que se acusa, la personalidad del adolescente y su conducta y el medio familiar y social en el que se desenvuelve, de manera que el juez pueda, de acuerdo a las reglas establecidas en este código, aplicar la medida socio-educativa más adecuada para fortalecer el respeto del adolescente por los derechos humanos y las libertades fundamentales de terceros, y promover la reintegración del adolescente y que este asuma una función constructiva en la sociedad.

⁵Alfonso Guamán Fernández, tesis “La responsabilidad de las personas que participan en las infracciones según nuestra legislación penal” año 2002



UNIVERSIDAD DE CUENCA

Art. 310 CNA.- Responsabilidad de los adolescentes de las comunidades indígenas.- El juzgamiento y aplicación de las medidas socio-educativas a los adolescentes infractores pertenecientes a las comunidades indígenas, por hechos cometidos en sus comunidades, se ajustará a lo dispuesto en este código.

Art. 311 del CNA.- Presunción de Inocencia.- Se presume la inocencia del adolescente y será tratado como tal mientras no se haya establecido conforme a derecho, en resolución ejecutoriada, la existencia del hecho punible y su responsabilidad en él.

A continuación algunas patologías que predisponen el apareamiento de infracciones en los adolescentes.

Factores que inciden en la infracción del Adolescente

La problemática del menor de edad en la que su conducta irregular cae en el ámbito penal se debe enunciar factores que inciden en el desarrollo, pero especificando que en la conducta juvenil no es atribuible a uno u otro de los factores, pues puede emerger de la amalgama de diversos factores. Se podría decir que el delito es una de las terminaciones o la finalización de ciertas consecuencias llevadas a cabo durante el transcurso del desarrollo de la niñez a la adolescencia. En la gran mayoría de hogares de nuestra sociedad están presente los maltratos de los hijos que son protagonizados por la mayoría de los miembros de dicho hogar, la mayoría de países latinoamericanos sufren la consecuencia de la corriente neoliberal lo cual afecta directamente a la familia, en especialmente de la clase social baja, junto a ello la marginidad económica y social, por no existir los medios suficientes para prevenir la infracción del joven, pues al no tener los medios necesarios para la libertad de educación a veces lo llevan a delinquir tales como son víctimas claros de la drogadicción, el robo, de violaciones, entre otros.

De determinarse factores que agravan esta situación del adolescente se enuncian el abandono de los padres como tal la migración, así mismo dentro de la sociedad globalizada este problema es otro factor. La migración que es propia de nuestro medio los padres de familia que dejan al abandono a sus hijos en familiares cercanos, vecinos y el encargo a tutores e incluso a amigos por los que no se tiene una entidad de padres y aun de familia, el adolescente al encontrarse solo y sin el apoyo de nadie lo que evidencia la baja autoestima o trastornos psicológicos, que pueden llevarlos al alcohol, droga y delincuencia, deserción escolar, depresiones y sentimientos de culpabilidad por el vacío emocional. La crisis económica social y política que afecta a nuestra sociedad la que aumenta la delincuencia drogadicción, el desempleo, todo lo cual afecta a la población más débil como son los menores.



A continuación algunas patologías psicológicas que predisponen el apareamiento de infecciones en los adolescentes.

Trastornos perturbadores en la conducta en niños o adolescentes

Problemas académicos, familiares e interpersonales son comunes en los niños con trastornos de ansiedad que no reciben tratamiento. Técnicas de psicoterapia han mostrado ser efectivas en etapas iniciales del trastorno y son de gran ayuda cuando se unen al tratamiento farmacológico. Los antidepresivos se han convertido en una herramienta útil, y entre ellos los Inhibidores Selectivos de la Recaptación de Serotonina (SSRIs) considerados la primera línea de elección.

El trastorno de conducta en psiquiatría infantil es un diagnóstico más específico, y en la que la Asociación Psiquiátrica Americana da una clasificación de trastornos psiquiátricos, en el que se establece "Trastornos por déficit de atención y comportamiento perturbador" en el que se incluyen tres padecimientos que son: el trastorno por déficit de la atención con hiperactividad (TDAH), trastorno de conducta (TC) y trastorno desafiante de oposición (TDO). Los niños presentan estos tres padecimientos jamás pasan desapercibidos en cualquier ambiente debido a la magnitud y constancia de sus manifestaciones sintomáticas. Son delincuentes, tomando en cuenta sus conductas antisociales funcionamiento en el hogar y la escuela.⁶

Trastorno por déficit de la atención con hiperactividad (TDAH): Se caracteriza por hiperactividad que es la necesidad involuntaria de mantenerse en constante movimiento con dificultad de permanecer quieto, es Impulsivo que es la tendencia a actuar sin razonar ni medir las consecuencias, posee Distractibilidad que es la dificultad de mantener su concentración y atención por un periodo largo de tiempo se distrae por estímulos externos o internos. Estos individuos presentan cambios bruscos del afecto, sus conductas sociales, en el funcionamiento cerebral así como en la interacción con el contexto familiar. Se ha dicho que este trastorno tiene una comorbilidad frecuente con trastornos de la conducta, de oposición, de ansiedad, depresivos, aprendizaje, etc., lo cual complica el manejo terapéutico. Algunos señalan el origen de estos padecimientos que influyen en estos trastornos a explicaciones de tipo biológico como factores pre y perinatales de tipo infeccioso, metabólico o traumático que producen daño orgánico neurológico, se menciona también al alcoholismo y tabaquismo, complicaciones en el embarazo, parto. Así como también el papel de sustancias y toxinas ambientales presentes en la comida, niveles elevados de plomo en la sangre, uso de medicamento, el abandono o separación a temprana edad de la madre, pobreza, caos familiar.

⁶ Ivan Manuel Saucedo y Martin Maldonado Duran. La Familia, su dinámica y tratamiento. Pág. 155



- **Trastorno de conducta (TC):** Llamado también trastorno disocial, que es la presencia de un patrón de conducta repetitivo y persistente por medio del cual se violan los derechos básicos de los demás o las normas sociales están presentes síntomas como: Agresión a otras personas y animales provocación, amenazas, intimidación, uso de armas, robo por medio de la confrontación directa con la víctima, forzamiento de una relación sexual. Destrucción de la Propiedad provocar fuego o con otro medio con la intención de causar daño a la propiedad ajena. Engaños o robos: por entrar a la fuerza a una propiedad ajena, mentir con frecuencia para obtener bienes, robar objetos sin la confrontación directa. Violaciones serias a las reglas como el no dormir en casa, no asistir a clases. Hedren señala que “ los niños y adolescentes con TC son un grupo variado debido a la multiciplidad de factores asociados a la expresión de conductas antisociales”. Aquí se ha valorado diversos orígenes o factores como el demográfico, familiares y ambientales, como el de criminalidad de los padres, crianza inadecuada, abuso físico y sexual, problemas de interacción familiar, familias en laque los padres abusan de drogas, de trastornos depresivos, familias violentas. Los estudios de niños y adolescentes agresivos y homicidas señalan una etiología de orden orgánico neurológico.⁷

Trastorno de Oposición Desafiante (TOD): Es un patrón de conducta negativitas, desafiante y hostil que dura al menos seis meses y presenta los siguientes síntomas: Explosiones frecuentes del temperamento, discusiones frecuentes con los adultos, desafío o negarse a cumplir las reglas, tendencia a molestar a los demás, vengativo y rencoroso. Estas conductas causan daño en el funcionamiento social, académico u ocupacional de tales sujetos. Se lo explica mediante un desarrollo y otro de aprendizaje. El de desarrollo en búsqueda de una autonomía, de dependencia. Con el Aprendizaje como el resultado del refuerzo negativo, es decir el niño responde a los constantes regaños, sermones y castigos de sus padres, pero no se puede determinar con exactitud dichos factores.

Trastorno de ansiedad generalizada en los adolescentes

Los trastornos de ansiedad son la patología psiquiátrica con tasas más altas de prevalencia en los adolescentes, afectando al 9-21% de la población general. El miedo y la ansiedad son reacciones normales de defensa ante el estrés ambiental; no obstante, cuando esa reacción es desproporcionada en

⁷ Ivan Manuel Saucedo y Martin Maldonado Duran. La Familia, su dinámica y tratamiento. Pág. 156, 157.



intensidad y en frecuencia, limitando la actividad diaria del sujeto, se convierte en un trastorno psiquiátrico.

Una indicación de trastorno de ansiedad generalizada es la preocupación crónica y exagerada acerca de actividades y eventos rutinarios en la vida que duran cuando menos seis meses. Los niños y adolescentes con este tipo de trastorno, por lo general son pesimistas y se quejan de fatiga, tensión, dolor de cabeza y náuseas. Los trastornos de ansiedad abarcan los siguientes tipos: • Ansiedad a la separación. • Ansiedad generalizada. • Fobias simples, la fobia escolar y la fobia social. • El trastorno obsesivo-compulsivo. • El trastorno de estrés postraumático.

En este artículo, se revisan la clínica, epidemiología, causas, mecanismos, evaluación y tratamiento de la ansiedad de separación, fobia escolar, fobias simples, ansiedad generalizada y fobia social, desde la perspectiva más útil para la práctica clínica. En los trastornos de ansiedad, intervienen factores genéticos, neuroanatómicos, neuroquímicos, características temperamentales y acontecimientos vitales. A pesar de que existen tratamientos eficaces, se calcula que sólo la tercera parte de los adolescentes que sufre trastornos de ansiedad recibe un tratamiento adecuado.

El trastorno obsesivo-compulsivo: El trastorno obsesivo-compulsivo (TOC) es una enfermedad que hace que las personas tengan pensamientos que no desean (obsesiones) y que repitan ciertos comportamientos (compulsiones) una y otra vez.⁸

Todos tenemos hábitos y rutinas en nuestra vida cotidiana tales como cepillarnos los dientes antes de acostarnos. Sin embargo, para las personas con TOC, los patrones de comportamiento interfieren con sus vidas cotidianas. La mayoría de las personas con TOC saben que sus obsesiones y compulsiones no tienen sentido pero no las pueden ignorar ni tampoco frenar.

Este trastorno se caracteriza por la intrusa repetición de pensamientos no deseados (obsesiones), y/o acciones que parecen imposible de controlar (compulsiones). Los adolescentes pueden llegar a darse cuenta de que sus síntomas no tienen razón de ser y son excesivos, pero los niños más pequeños pueden angustiarse y afligirse con el solo hecho de impedirles sus hábitos convulsivos. Los pensamientos obsesivos varían con la edad del niño y pueden cambiar a través del tiempo. El comportamiento compulsivo con frecuencia incluye: contar, arreglar y arreglar las cosas o lavarse las manos en exceso El

⁸ Ivan Manuel Saucedo y Martin Maldonado Duran. La Familia, su dinámica y tratamiento. Pág. 157, 158.



UNIVERSIDAD DE CUENCA

apoyo y la educación de la familia son también centrales para el éxito del tratamiento. La terapia con antibióticos puede ser útil en los casos donde la enfermedad está vinculada a una infección por estreptococos.

Fobias. La fobia es una inhabilidad de controlar el miedo irracional a algo que tiene poco o nada de peligro. El miedo conduce a evitar objetos o situaciones que pueden causar sentimientos extremos de terror, miedo y pánico, lo cual puede restringir considerablemente la vida de una persona. Las fobias “específicas” se centran por lo general en objetos particulares (animales) o situaciones (las alturas, lugares encerrados, etc.). Los síntomas comunes en niños y adolescentes con “fobia social” son: hipersensibilidad a la crítica, dificultad para ser asertivos y baja autoestima

Fobia Social

El adolescente experimenta miedo, vergüenza, sentido del ridículo y, en ocasiones, ataques de pánico por el mero hecho de tener que ir a una celebración, hablar en público o con desconocidos, hablar en grupo, tratar con el jefe de estudios o el director del colegio, etc. En una etapa de la vida en la que se descubre el mundo y la realidad de forma progresiva y el contacto social con los demás es una de las claves de ese descubrimiento, la fobia social impide que tenga lugar con normalidad ese proceso. La fobia social puede persistir en la vida adulta y no son infrecuentes las complicaciones del tipo de sintomatología depresiva, intentos de suicidio, menores logros académicos, y dificultades de adaptación al trabajo con menor éxito profesional.

La fobia social afecta al 1% de los adolescentes pero es probable que las tasas reales de prevalencia sean más altas. En muestras clínicas estas cifras ascienden hasta el 14%. Los adolescentes con fobia social temen hacer el ridículo, piensan que los demás les consideran poco atractivos e inteligentes, y que nada de lo que digan u opinen tendrá interés para quienes les escuchan. Muchos se quejan de múltiples síntomas somáticos que pueden justificar su negativa a las relaciones sociales. La fobia social puede también traducirse en la negativa a ir al colegio y a tener que enfrentarse con los exámenes, sobre todo si son orales, y con otras circunstancias de la vida escolar.

Responsabilidad penal:

Partiendo de esta definición la misma codificación nos señala que los niños y niñas son absolutamente inimputables y tampoco son responsables; por tanto no están sujetos ni al juzgamiento ni a las medidas socio-educativas contempladas; no siendo así para el caso de los adolescentes quienes si bien son de igual forma inimputables y, por tanto, no serán juzgados por jueces penales ordinarios ni se les aplicarán las sanciones previstas en las leyes



UNIVERSIDAD DE CUENCA

penales; mas cuando un adolescente cometa una infracción tipificada en la ley penal estará sujeto a medidas socio-educativas por su responsabilidad.

Según la doctrina esto significa un cambio radical, ya que la antigua ley los consideraba presuntamente incapaces al nivel de indicarlos como “objetos de derecho”, la simple expresión “menor de edad” implicaba ya una diferencia. Ahora se le considera “sujeto de derecho”, plenamente responsable, esto inspirado en el Derecho Internacional de protección a la infancia, y basado en el modelo norteamericano.

1. Despenalización: Implica crear un Derecho Penal paralelo, aplicable sólo a adolescentes que apunta a la reducción de las figuras delictivas: por una constatación empírica, los adolescentes realizan conductas desviadas de bagatela “propias de la edad” y segundo, existe una serie de delitos que no aplicables a los adolescentes como los cometidos por funcionarios públicos, obviamente porque no cumplen el requisito mínimo de la edad.
2. Desjudicialización: Tribunales especializados separados de las causas criminales de los adultos.
3. Debido Proceso: Aplicación de los principios generales del Derecho Penal.

Pero esto en teoría, porque la ley cumple poco estos principios: la regulación de carácter procesal está conteste con esto, pero es perfectamente aplicable el Código Penal.

Debería evaluarse la conducta del adolescente con ciertos criterios como:

- a. La gravedad del ilícito de que se trate;
- b. La calidad en que el adolescente participó en el hecho y el grado de ejecución de la infracción;
- c. La concurrencia de circunstancias atenuantes o agravantes de la responsabilidad criminal;
- d. La edad del adolescente infractor;
- e. La extensión del mal causado con la ejecución del delito, y
- f. La idoneidad de la sanción para fortalecer el respeto del adolescente por los derechos y libertades de las personas y sus necesidades de desarrollo e integración social

En cuanto a los principios de protección se refieren a que el Estado, la sociedad y la familia promoverá de forma prioritaria el desarrollo integral de las niñas, niños y adolescentes, y asegurarán el ejercicio pleno de sus derechos; se atenderá al principio de su interés superior y sus derechos prevalecerán sobre los de las demás personas. Las niñas, niños y adolescentes tendrán



UNIVERSIDAD DE CUENCA

derecho a su desarrollo integral entendido como proceso de crecimiento, maduración y despliegue de su intelecto y de sus capacidades, potencialidades y aspiraciones en un entorno familiar, escolar, social y comunitario de afectividad y seguridad. Este entorno permitirá la satisfacción de sus necesidades sociales afectivo-emocionales y culturales, con el apoyo de políticas intersectoriales nacionales y locales.

Juzgamiento del Adolescente

La acción para el juzgamiento del adolescente infractor es únicamente de acción pública. Sin admitirse acusación particular en contra de un adolescente; por lo que las partes en un proceso serán únicamente el Fiscal de Adolescentes Infractores antes Procurador y el adolescente enjuiciado. El ofendido participa en el proceso y formula los recursos correspondientes cuando cree necesario para la defensa de sus intereses por intermedio de Fiscal. En concordancia con las garantías del debido proceso para el caso de adolescentes se cuenta con defensores públicos especializados que se encargarán de la defensa de los mismos cuando estos no cuenten con un defensor particular.

El adolescente no será privado de su libertad sino por flagrancia o por una orden escrita de un juez de menores, ningún niño menor de doce años podrá ser privado de su libertad, el menor detenido por una infracción en flagrancia deberá ser inmediatamente llevado a las autoridades competentes, lo que la autoridad de inmediato llamara a los padre, representantes, tutores, etc. quienes comparecerán con los menores a la audiencia. El adolescente podrá impugnar la orden de privación de libertad. Además se prohíbe el traslado de los menores mediante la utilización de esposas u otro medio que atente su dignidad, ni se utilizara la presión física o psicológica.

El juez convocara a una audiencia reservada, en la cual se oirá primero al menor, luego a sus padres o representantes. En el momento de haber encontrado a un adolescente responsable de un hecho sancionado por la legislación penal ordinaria como delito deberá indicar la materialización del hecho como la responsabilidad del adolescente en su grado de participación y aplicar una medida socio-educativa la que se basará si el delito es sancionado con pena de reclusión, prisión o medidas socio-educativas, ya que los adolescentes son inimputables y que no habiendo cumplido su mayoría de edad son juzgados por operadores de justicia especiales y no ordinarios en virtud que no son delincuentes por su no madurez emocional y psicológica por ello no se les impone penas, sino medidas socio-educativas.

El tiempo máximo de internamiento de un menor según el Art. 370 numeral 3 literal c establece "Internamiento Institucional hasta por cuatro años" en la que



UNIVERSIDAD DE CUENCA

se entiende que el tiempo máximo de internamiento que un juez puede resolver en materia de menores es de cuatro años

El juez de menores competente para conocer es el del domicilio del menor, el problema de la infracción del menor ha sido cuestionado por varios entes dentro de la sociedad civil, por lo que se ha creado varios entes gubernamentales y no gubernamentales para disminuir dicha infracción cometida por dichos adolescentes. Pretendiendo una mejor relación e integración de estos con los miembros de la familia y la sociedad toda. Hay que determinar que no existe un sistema de protección integral para la reinserción social y familiar de adolescentes infractores

XI. PROCEDIMIENTOS METODOLOGICOS

El método para abordar el tema es el Método Descriptivo que analiza los hechos en presente o infiere datos objetivos de actividad investigativa.

El Universo abarca a los adolescentes infractores de Cuenca.

La muestra menores infractores en procesos socio-educativo institucionalizados en el Centro de Internamiento de Menores de Cuenca.

Con la finalidad de hacer efectivo este proyecto de investigación me valdré de técnicas tales como: recopilación bibliográfica de información, selección de datos, análisis de la información obtenida, observación, encuestas, entrevistas aplicadas a: jueces de la niñez y adolescencia, abogados, estudiantes de derecho, Análisis de la normativa legal vigente (Constitución de la República, Código de la Niñez y Adolescencia y su reglamento, Código Civil, Código Penal y otras normas y reglamentos).

XII. RECURSOS:

Humanos

- Director del Proyecto: Dr. José Montalvo
- Jueces de la Niñez y Adolescencia
- Catedráticos de la escuela de Derecho
- Abogados
- Estudiantes de Derecho.

Materiales

- Equipos: Computador, Grabadora, Memorias en USB
- Suministros: Esteros, Papel, Libros, Revistas, anotaciones en clases.



XIII.

BIBLIOGRAFIA

- Constitución de la Republica del Ecuador 2008
- Código Penal.
- Código de la Niñez y Adolescencia.
- Daniel Hugo D'Antonio "El menor ante el delito" Editorial Astrea año 1978.
- Montaldo, ob. Cit., p. 12 Gambará, I., Los deficientes.
- Mariana Argudo Chejin. Derecho de Menores. Edino 93
- Hedren RI. Conduct Disorder. En: Wiener J, ed. Textbook for Diagnosis and Treatment. Washington, DC: American Psychiatric Press, 1992.
- Sykes, Gresham M. "El crimen y la sociedad", Bs. As., Paidós año 1961
- Albores García Víctor "El Adolescente con trastorno por déficit de la atención" un reto al terapeuta, En: Saucedo GJM. La salud mental del niño y adolescente. México. Monografía de la Asociación Mexicana de la Psiquiatría Infantil. 1989.
- Juan Manuel Saucedo García y Martín Maldonado Durán. La Familia, dinámica y tratamiento. Editado Organización Panamericano de la Salud. 2003.
- Alfonso Guamán Fernández Tesis "La responsabilidad de las personas que participan en las infracciones según nuestra legislación Penal" año 2002
- Maryore Llanllan Bermeo Tesis "Maltrato al menor según la ley ecuatoriana" año 2002
- Natividad León Tenemaza. Tesis "Programa de rehabilitación de menores no Institucional"
- Folleto "Club de Amigo No 1 "De la Libertad Asistida"
- www.nami.org/Template.cfm?Section=NAMI_en...cfm
- www.aacap.org/.../el_desorden_obsesivocompulsivo_en_ninos_y_adolescentes_no_60
- Anotaciones en clases



XIV. CRONOGRAMA

ACTIVIDADES	TIEMPO EN MESES											
	Primer Mes				Segundo Mes				Tercer Mes			
	1s	2s	3s	4s	1s	2s	3s	4s	1s	2s	3s	4s
Consulta de Bibliografía												
Selección de Técnicas												
Recolección de Datos												
Análisis de Datos												
Redacción del Informe Final												